Ad reuindicand. prohibit alienatu, et de impugnando proprio facto.

6.



POR IVAN MVÑOZ COLODRO, VEZINO de la villa de Comares.

EN EL PLEYTO

CON

El Licẽciado Antonio Muñoz dela Quadra, Beneficiado de la Iglesia parroquial de la dicha villa.

Impresso en Granada, por Andres de Santiago Palomino, Impressor, y mercader de libros, en la calle de los Libreros. Año de 1638.



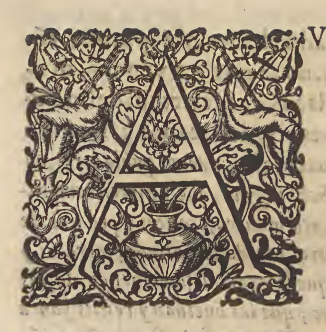
POR IVAN MVÑOZ COLODRO, VEZINO de la villa de Comares.

EN EL PLEYTO

CON

El Licẽciado Antonio Muñoz de la Quadra, Beneficiado de la Iglesia parroquial de la dicha villa.

Impresso en Granada, por Andres de Santiago Palomino, Impressor, y mercader de libros, en la calle de los Libreros. Año 1648.



Vnque por parte del Iuã Muñoz se ha dado informacion en derecho fundando la justificacion tiene, para que se le restituyan la haza y almendral de diez y seis fanegas y media de tierra, vn alto y baxo de casa q̃ possee el dicho Licẽciado, por ser de las suertes del Capitan Bartolome de Velasco, en quien sucedio, por traspaso de Garcia de Vaena, y de Christoual Ramirez, por auer vendido al dicho Licenciado vna haza y almendral por precio de mil y setecientos y setenta y cinco reales, en onze de Nouiembre de seiscientos y quinze. Y assimismo auer vendido Pedro Lopez Toledano diez y seis fanegas de tierra de las dichas suertes. Y assimismo auer vendido Francisco Ximenez del Aguila la casa de la dicha poblacion, siendo pedaços de la dicha suerte, en contrauencion del cap. 15. de la poblacion. La informacion que de contrario se ha dado obligã à satisfazer breuemente, para que quede mas segura la justicia de el dicho Iuan Muñoz. Y assi en dos articulos se responderà a las objeciones que de contrario se han opuesto.

ARTICVLO I.

2 ¶ La demanda que puso Iuan Muñoz Colodro se reduze a vna reiuindicacion, en que es necessario prouar los dos estremos; el vno es el dominio de parte del actor, ex vulgari textu in l. officiũ l. in rem actio 24. l. 1. C. vbi in rem actio, cum adductis in allegatione aduersæ partis, nu. 11. & 12. & sequenti.

3 ¶ Pero por parte de Iuã Muñoz Colodro

està prouado y verificado el dominio, porque cõforme al dicho cap. 15. no se pueden vender, ni enagenar trances ni pedaços de suertes, ni desmembrarse, vt constat ex verbis, dict. cap. 15. ibi *Mandamos a qualesquier personas vezinos nueuos pobladores, naturales, ò estrangeros del dicho Reyno, que vuieren comprado, ò posseyeren en qualquiera manera, trances y pedaços de viñas, hazas, tierras, y otras heredades, oliuos, morales, y otros qualesquier arboles que se ayan desmembrado de las suertes de los dichos lugares, que las bueluan y restituyan a las suertes de donde salieron.* De que se infiere, q̃ auiẽdose vendido contra la prohibicion del cap. 15. y contra disposicion del dicho estatuto, no se pudo transferir el dominio, gloss. in l. cum pater, §. libertis, ff. de legat. 2. Peregrin. de fideicommiss. artic. 51. num. 72. Surd. consil. 116. num. 18. lib. 1. Cephal. consil. 715. num. 2. Seraphin. decis. 477. per totam, tradunt Fusar. de substitut. quæst. 717. n. 18. ibi: *Infertur ex prædictis, quod si alienatio est nulla, tanquam facta contra præceptum testatoris dominium nõ poterit dici translatum in emptorem.* Y en el num. 19. auiẽdo puesto el exemplo en las enagenaciones de los bienes dotales y de menores, que son nulas, toto titul. ff. & C. de fund. dotal. l. 1. & per totum, C. de præd. minor. subdit. ibi: *At qui ex alienatione facta contra legis prohibitionem, non transfertur dominium.* Porque lo mismo es en el derecho no hazerse el acto, que hazerse nulliter, y contra disposicion de ley ò estatuto, l. non putabit, §. non quæuis, ff. de bonor. possess. contra tabul. l. quoties, ff. qui sat. dar. cogant. quæ enim non recte fiunt pro non factis habentur, Hippolit. in l. de vno quoque, nu. 120. ff. de re iudicat. & singulari 431. cum alijs adductis à Barbos. axiomat. 11. n. 7.

4 ¶ Y no es de consideracion dezir, que el cap. 15. de la poblacion, se ha de entender en los bienes que antes de su promulgacion estauan enagenados, que fue el año de nouenta y cinco, pero no en los que despues de su promulgacion se vuieren enagenado, porque estos no se manda que se buel-

bueluan al vender, si no antes parece que se le denegó todo el recurso, y aun se le impuso priuaciõ de las partes que le quedassen en pena de auer contrauenido al dicho capitulo, y se encargô al concejo del lugar en cuyo termino estuuiessen, que las proueyessen en otro poblador vtil, vt constat ex verbis, dict. cap. 15. ibi: *Y otro si, mãdamos que qualquier poblador o persona que posseyere qualquier suerte, ò mẽtaga en los dichos lugares, no pueda desmembrar ni vender de aqui adelante parte alguna dellas, por ninguna causa, ni razon que para ello aya sin licencia nuestra, y si lo hiziere el concejo del dicho lugar probea la tal suerte en otro poblador vtil, y el tercero que comprare lo susodicho, pierda el precio que por ellos diere, y buelua lo que assi comprare a la suerte de donde salio, para que quede entera como estaua al tiempo de la poblacion.*

5 ¶ Porque se responde, que el cap. 15. està obseruado y guardado, no solo en los bienes enagenados antes de su promulgacion, sino tambiẽ lo està en los pedaços, y trances de suertes que se vuieren enagenado despues de la disposicion del dicho capitulo. Y para ello tiene presentado Iuan Muñoz muchos exemplares y determinaciones de el Consejo en que se ha obseruado y guardado el dicho capitulo en enagenaciones de bienes, y pedaços de suerte que se han hecho despues dela promulgacion del dicho capitulo. Y esta obseruancia es tan poderosa, que interpreta la disposicion del dicho capitulo, y se presume tal qualem vsus, & obseruantia subsequuta declarat, l. si de interpretatione, ff. de leg. l. sed & Iuliam, §. pro inde, ff. ad Macedonian. cap. cum dilectus, extra de consuetudine, notant Doctores communiter ibidem, late Ioseph. Ludouis. inter commun. oppin. tom. 3. titul. de consuetudin. concl. vnic. per totum, Petrus Surd. consil. 140. num. 43. & sequenti, volu. 1. & consil. 241. num. 33. lib. 2. Cephal. consil. 347. num. 32. volum. 3. Garcia de nobilitat. in diuisione oper. num. 57. Molin. de Hispan. primog. lib. 1. cap. 5. num. 69. & lib. 2. cap. 6. nu. 57. eruditis.

ditiſ. noſter Preſes, conſil. 97. num. 204. Fontan. de pact. nuptial. clauſul. 1. num. 33. ſin que ſea neceſſario para eſta obſeruancia, interpretatiua preſcripcion de diez ni veinte años, ſed quod ita ſit aliquando obſeruatum, vt pulchré contendit Crabeta conſil. 274. num. 4. Farinat. tom. 1. nouiſsimar. Dot. deciſ. 419. num. 6. ibi: *Et cum ſimus in obſeruantia interpretatiua non requiritur, quod ſit præſcripta ſed ſufficit, quod aliquando ita fuerit obſeruatum.* ſequitur Fontanel. vbi ſup. n. 33.

6 ¶ Y tiene tanta fuerça la obſeruancia ſubſequuta, que aunque las palabras de la ley del eſtatuto repugnan a la miſma obſeruancia, y no le quadren, ſe ha de entender y juzgar ſegun la obſeruancia ſubſequuta, vt eleganter reſoluit Panormitan. in dict. cap. cum dilectus, num. 7. de conſuetudin. ibi: *Item nota quod conſuetudo eſt optima legũ interpres, & quod lege exiſtente dubia debemus recurrere ad conſuetudinem loci, & ſi de ea apparet non eſt recedendũ ab alio intellectu quem conſuetudo tribuit, etiam ſi ex poſt facto apparet, quod ille intellectus iuſe non ſit bonus.* Sequũtur Cabalcan. deciſ. 36. num. 482. part. 2. & cum Crabet. Socin. & alijs, Garc. de nobilit. in diuiſ. operis, num. 57. Dom. Caſtill. tom. 5. cap. 93. §. 7. num. 13. Oliuar. Beltramin. in additio. ad Ludouiſ. deciſ. 184. num. 8. ibi: *Aduertendum eſt tamen, quod ſi verba non ſunt ita clara, vt non excludant contrarium intellectum, tunc attenditur obſeruatio interpretatiua non obſtante, quod contrarius intellectus ſit de iure verior, quia magis attenditur interpretatio deducta ex obſeruantia quam proprietas verborum ipſius diſpoſitionis.* Dom. Franciſc. de Leo. deciſ. 208. num. 32. tom. 2.

7 ¶ Menos es de conſideracion pretender el abogado contrario en la dicha informacion, deſde el num. 20. haſta el 23. que las ſuertes del Capitã Bartolome de Velaſco, en ſu repartimiento fuerõ quatro, y quien las diuidio y deſmembro fue Garcia de Vaena, vendiendolas a Gonçalo de Caſtro y Franciſco de Caſtro hermanos, y a Iuan Muñoz Colodro por tercias partes, y quales; y aſsi quiẽ

contra-

contrauino primeramente al dicho capitulo, fue el dicho Garcia de Vaena, pero despues de hechas diuisibles ya vna vez las dichas suertes, parece que en las demas ventas y diuisiones cessò la dicha pro hibicion, quia res prohibita alienari semel alienata semper durat alienabilis, l. pater, §. quin decim ff. de legat. 3. Resoluunt Molin. lib. 4. de primog. cap. 1. num. 31. Fusar. de substitut. quæst. 721. ex num. 1. Fontanel. de pact. nuptial. claus. 5. gloss. 1. part. 2. num. 49. y lo mismo procede en las cosas que de su naturaleza son indiuisibles, que despues de vna vez diuididas, amplius diuidi, & alienari pro parte possunt, vt resoluunt Tiraquell. de primogen. quæst. 4. num. 58. Menoch. consil. 163. n. 27. volum. 2. Scrader, de feud. part. 8. cap. 2. nu. 42. versic. *Duodecimo.*

8 ¶ Porq̃ a esta dificultad se responde. Que la resolucion del §. quin decim de la l. pater filium, tiene muchas limitaciones, y la primera es, quando la prohibicion de enagenacion es real, y no per sonal; porque en esse caso, como la prohibiciõ es perpetua, aunque vna vez se aya enagenado no se haze alienable, vt erudite considerat Molin. dict. lib. 4. cap. 1. num. 33. ibi: *Hæc autem regula tripliciter limitanda est primo nisi prohibitio alienandi realis, non autem personalis sit, nunc namque etiam si res semel in vnũ ex familia alienetur, non poterit ab illo in extraneum alienari cum prohibitio realis ac perpetua esse censeatur sicque intelligendus, & limitandus est, text. in dict. §. quindem, qui de prohibitione personali non autem reali disponit.* Fusar. de substit. quæst. 721. num. 4. versic. *Tertius casus est.* & additionat. Molin. dict. cap. 1. num. 31. versic. *Primo quando prohibitio realis est.*

9 ¶ La segunda limitacion es, quãdo la causa de enagenacion es real, aunque la prohibicion sea personal, vt opteme resoluit Molin. dict. cap. 1. num. 34. versic. *Secundo limitatur*, ibi: *Secunda limitatur, vt non procedat quando prohibitio alienationis personalis est, causa autem prohibitionis realis ex causa namq; prohibitio personalis ampliatur, atque realis efficitur, ita vt*

nec

nec re semel licite alienata ex post facto in personam prohibitam alienari possit. Sequitur Fusar. vbi supr. n. 8. versic. *Limitatur tertio*, additionat. Molin. dict. cap. 1. num. 31. versic. *Limitat secundo.*

10 ¶ Y es cosa cierta y sin duda, que la prohibicion del cap. 15. es real, porque se pone a los mismos bienes, y suertes la prohibicion, que casu la prohibicion es real, l. peto, §. fratre, ff. de legat. 2. Menoch. consil. 776. num. 1. & 2. volum. 8. Fusar. de substitut. quæst. 679. num. 20. eruditissimus noster Præses, consil. 111. numer. 46. por lo menos la causa porque se prohibio la enagenaciõ, es real, y la prohibicion se regula segun la causa, y assi la prohibicion se ha de tener por real, l. cum pater, §. dulcissimis, ff. de legat. 2. cum late adductis a Fusar. q. 668. à n. 4. y assi es sin fundamento esta oposicion.

11 ¶ Menos es de consideracion el pretender la parte contraria y su abogado, que la razon porque el cap. 15. prohibio la desmembracion, y diuision de las suertes, es porque se conseruan, y no se pierdan, y pueda mejor pagarse el censo a su Magestad. Y que cesando esta razon, es cierto que no tendrà lugar la disposicion, y prohibicion del cap. 15. ex l. adigere, §. quamuis, cum vulgatis, ff. de iure patronat. Y que en el caso deste pleyto corre esta razon, porque las suertes que se hallan en persona rica y abonada, y que las tiene con tantas mejoras como oy tienen, con que se reconoce el mayor aumento dellas, aunque no interuiniesse licencia del Consejo, que requiere el cap. 15. ibi: *No pueda desmembrar ni vender de aqui adelante parte alguna dellas por alguna causa, ò razon que para ello aya, sin licencia vuestra.* licét enim licentia superioris ad alienandum requiratur, tamen, quando eius conditio melior redditur vtiliter alienatio fit, l. ita constante, ff. de iur. dot. l. quamuis, ff. solut. matrim. cap. vt super, §. possessiones, de reb. Eccles. non alien. vbi gloss. & DD. l. cum hi, §. eam transactionem, ff. de transact. Afflict. decis. 322. num. 6. Menoc. consil.

consil. 1. n. 135. Surd. consi. 462. â n. 15. Fusar. de substit. q. 360. per tot.

12 ¶ Porque se responde, que la contraria sentencia es mas cierta; nempé, que aũque sea mas vtil la enagenacion y permutacion de los bienes, quando se requiere pro forma licencia, es necessario que preceda para que valga la enagenacion, ex text. in l. vltim. C. de præd. curial. lib. 11. l. si pupillorum, §. si prætor, ff. de reb. eor. gloss. in l. non debet, ff. de regul. iur. obseruat Mier. de maiorat. 4. part. q. 1. limit. 1. n. 117. & 118. ibi: *Et si data fuit licentia ad vendendum bona maioratus non possunt virtute talis facultatis obligari quamuis obligatio sit minus quam venditio, quia forma decreti est custodienda.* Molin. lib. 4. c. 5. n. 22. Cald. de empt. c. 13. à num. 54.

13 ¶ Menos es de consideracion lo que se pondera por el abogado cõtrario desde el num. 28. en que procura assentar que las ventas y enagenaciones hechas por Iuã Muñoz Colodro no se pueden por el mismo impugnar, porque seria venir cõtra su propio hecho, quod nunquam licet quãuis factum nullum sit, l. post mortem, ff. de adoptio. l. generaliter, §. fin. C. de non numerat. pecun. l. si creditoribus, C. de seruo com. pign. dato. l. cum pater, §. libertis, de legat. 2. Surd. consil. 284. nu. 5. D. Molin. lib. 4. cap. 1. à n. 16. Fusar. de substit. q. 717. à n. 5. Rosental. de feud. c. 9. concl. 2. nu. 11. & concl. 70. n. 4. Portoles, de consortibus, cap. 22. à nu. 13.

14 ¶ Porque se responde, que la contraria sentencia es mas verdadera, ex iuribus & DD. à nobis adductis in nostra allegatione principali â n. 9. & præter ibi relatos resoluunt Grammat. decis. 93. num. 1. Magon. decis. Florent. 93. n. 30. & sequẽti, Surd. consil. 166. num. 2. Caualin. in tract. de tutore, nu. 162. & plures alij relati à Fusar. vbi sup. num. 2. & à Portoles à num. 9.

15 ¶ Pero quãdo, sin perjuyzio de la verdad la primera sentencia fuera mas cierta, se limita todas las vezes que la enagenacion se haze en fraude

la ley, y del eſtatuto, porque el miſmo eſtà reſiſtiẽdo la enagenacion; porque en eſte caſo, el miſmo que enagena, puede venir contra ſu miſmo hecho, y impugnar la enagenacion, vt poſt Cephal. in cõſil. 393. num. 10. reſoluit Petr. Surd. conſil. 284. num. 9. ibi: *Reſpodeo, itaque contrarium procedere quãdo actus eſt in fraudem legis reſiſtentis, tunc enim quia emolumentum prouenit à lege non autem ab homine poteſt agens impugnare.*

16 ¶ La ſegunda limitacion es, quando la prohibicion de enagenacion mira al derecho publico, como mirò la prohibicion de el cap. 15. en fauor de la Real Hazienda, para que conſeruando ſe vnidas las ſuertes, ſe pudieſſe mexor pagar el cẽſo a ſe Mageſtad, Y aſsi no ſe prohibiô abſolutamente la diuiſion, ó deſmembracion, ſino ſolo en caſo de hazerſe ſin licencia de ſu Mageſtad, y deſu Conſejo. Y en eſte caſo, puede el miſmo que enagenó impugnar ſu enagenaciõ, Bart. in l. poſt mortem, ff. de adoption. & in l. ſi quis pro eo, num. 7. ff. de fide iuſſorib. Iaſ. in l. iuris gentium, §. ſi paciſcar, num. 4. ff. de pactis, Menoch. conſil. 89. num. 85. ibi: *Aut inquit Bartol. contractus eſt nullus fabore publico, & tunc clarum eſt contrahentem poſſe contravenire, l. quemadmodum, C. de agricolis, & cenſit. lib. 11.* Surd. vbi ſupr. num. 10. ibi: *Reſpondeo etiam contrarium procedere quando actus annullatur fauore publico.*

17 ¶ Menos es de conſideracion lo que ſe opone por el abogado contrario, deſde el num. 36. de ſu alegacion, de que Iuan Muñoz no puede aprouecharſe del derecho que por el dicho capitulo 15. ſe dà al Concejo del lugar, para que las ſuertes que ſe deſmembraren las pueda proueer en otro poblador vtil, por ſer como es derecho de tercero, que no ſe puede oponer, l. loci corpus, §. competit, ff. ſi ſeruitus vendicetur, cum vulgatis.

18 ¶ Porque a eſta dificultad ſe reſponde, que, como dexamos fundado, a numer. 5. & 6. ſupra, el dicho cap. 15. eſtá obſeruado, y guardado,

en

en que siempre, que vno desmembra, ó enagena parte de su suerte, se admite a la reiuindicacion, sin que los lugares puedan proueer de poblador vtil a la suerte desmembrada y diuidida, y assi la obseruancia subsequuta se deue guardar, ex iuribus, & Doctoribus relatis, supra num. 5. & 6. Lo segũdo se responde, que aunque regularmente nemo poteſt opponere ius tertij falit, quando ius tertij, est exclusibum iuris agentis, Bartol. in l. 2. ff. de exception. rei iudicat. Florian. in dict. l. loci, §. competit, ff. si seruitus vendicetur, Paul. consil. 367. num. 2. cum alijs adductis à Thesaur. decis. 4. & a Gratian. cap. 700. num. 95. tom. 4.

19 ¶ Y menos es de consideracion lo que vltimamente se opone, que es dezir, que las partes de suertes que se auian desmembrado, auian todas de boluer al Licenciado Antonio de la Quadra, por ser como es posseedor de casi todas quatro suertes, por serlo de Garcia de Vaena, y de el mismo Iuan Muñoz, porque el susodicho solo quiere retraer las partes diuididas, y desmembradas; siendo assi, que nũquam admittitur qui vult aliquid retrahere, nisi totum retrahere vellet, l. quod si vno, ff. de in diem adiectione, cum relatis, a Tiraquel. de retract. lignag. §. 23. Porque se responsse, que el abogado contrario se engaña en este fundamento, porque conforme al capitulo 15. y otros de la poblacion, no puede vno tener mas que dos suertes, y assi no es necessario que vno aya de retraer precissamente las quatro suertes que estuuieron en poder del Capitan Velasco, porque otras salieron de su poder con licencia del Consejo, y se diuidieron en personas particulares. Y la mente y consideracion del capitulo 15. solo es, no qué muchas suertes que al principio fueron de vno, esten en vna misma persona, sino que la suerte que vino a poder de vno, estée entera, y no se diuida en diferentes trances, y se enagene en diferẽtes personas.

20 ¶ Menos es de consideracion pretender se en este articulo por el abogado contrario, que no solo Iuan Muñoz ha de obtener en su pretension, sino antes ha de ser condenado a que le venda y dé por su justo precio en que se tassaren los dos pedaços de viña que le han quedado, ex text. in l. sancimus 34. §. ne autem, C. de donat. donde se decide, que en las cosas comunes, el que tiene la mayor parte puede obligar y compeler al compañero a que le venda y traspasse la suya, por euitar las discordias que en semejãtes comunidades suele auer, & per istum textum resoluit Afflict. decis. 23. nu. 7. Arismin. Tepat. lib. 2. variar. titul. commu. diuidund. versic. *Diuisio vbi commode*, Dom. Pichard. in §. quædam actiones 20. num. 34. instit. de acti. Fontanel. de pact. nuptial. tom. 1. clausul. 4. glo. 9. p. 2. n. 82. vsque ad 96.

21 ¶ Porque se responde, que la regla de la l. sancimus, §. ne autem, procedn quãdo dos pro indiuiso posseẽ vna cosa, y vno tiene la mayor parte y otro la menor, porque en este caso el que tiene la mayor parte puede compeler al de la menor que venda, vt probat dict. text. in l. sancimus, §. ne autem, C. de donat. ibi: *Ne autem communione in ducta donatori, & ei qui liberalitatem suscepit oriatur contentio ellectionem damus ei qui ampliorem summam in re donata habuerit reliquam stimationis quantitatem offerre ei, qui minorem causam habuerit, & totum possidere.* Donde el texto insinua la comunion proindiuiso. Pero Iuan Muñoz Colodro posseia sus dos suertes pro diuiso, y otra el dicho Licẽciado Antonio Muñoz en el qual caso cessa la comunion, y consortio, tex. in l. Iulianus, §. idem celsus, in fin. ff. de act. empt. melior text. in l. magis puto, in fin. versic. *Communia prædia*, ff. de reb. eor. text. in l. si quis duos, §. si quis partem, ff. com. præd. Rebuf. in l. recte dicimus, de verbor. obligat. Dec. consil. 488. n. 1. Portoles,

toles, de consort.c, 8. n.8 .ibi: *Quoniam ex quo in hac specie quilibet horum fratrum diuise , & determinate, & ad oculum demonstrabilem partem suam cognoscit , sane inter eos consortium non erit sicut nec ius acrescendi inter ipsos locum habet non enim cõmune, & indiuissum dici potest, quod certitudinaliter factis à testatore partibus possidetur.*

22 ¶ Menos es de consideracion pretender la parte contraria, q̃ el dicho Licenciado Antonio de la Quadra se ha de admitir al retracto, por pretender que tiene mayor parte, ex relatis a Gratian. c.526. n.1. & 8 .tom. 3. & discept.745. n.16.&17. porque este fundamẽto es mas preciso en fauor de esta parte, respeto de que el dicho Iuan Muñoz tiene mayor parte, respeto de tener las dos suertes q̃ fueron del Capitan Bartolome de Velasco, y el dicho Antonio Muñoz de la Quadra solo tiene la vna suerte, en el qual caso se ha de preferir al dicho Licenciado Antonio Muñoz. vt in specie censuit Bald. in l. sancimus, n. 8. C. de donat. Ias. in §. quædam, n.50. instit. de action. Fabi. de Mont. in tract. de emp. & vend. 3. p. princ. n. 44. Capic. decis. 36. n. 1. Boer. decis. 5. n.5. de retract. lign. §. 11, gloss. 6. n.17. Portol. de consort. c.45. n.12. ibi: *Si autem omnes consortes in offerendo pretio pares sunt, nec vnus maius pretium quam alter offert, tunc restituta ei, qui maiorem portionem in ipsa re habet adiudicari debet ratione enim maioris partis, quam in re iste habet in pari pretio oblatione ipse alijs consortibus præferendus est.*

23 ¶ Menos es de consideracion pretender que respeto de ser pobre Iuan Muñoz, es presuncion que estas suertes las quiere para otra persona porque el no està en estado de poder pagar el precio que por ellas dio el dicho Antonio Muñoz de la Quadra, ex relatis ab Azebed. & Matienç. in l. 7. tit.11. lib.5. gloss.13. n.2.

24 ¶ Porque se responde, que conforme al cap. 15. Iuan Muñoz Colodro no tiene obligaciõ antes de restituir el precio al dicho Licenciado Antonio Muñoz bue dio por los trances, y pedaços de la dicha suerte, sino se le ha de hazer precissamẽ

te la restitucion, y de los frutos ha de ir cobrando el precio que dio; y assi aunque sea pobre el dicho Iuan Muñoz Colodro, puede cobrar el precio el dicho Licenciado; como consta de las palabras del dicho cap. 15. ibi: *Y condenamos a los que vuieren vendido los dichos trances y pedaços de suertes a que paguen a las personas que los compraron el precio que les dieron por ellos, con que por esto no cese ni se dexe de hazer la restitució de los tales bienes desmembrados y vendidos a las suertes donde salieron dentro del dicho año. Y mandamos que los que assi los vendieron, o los que vuieren sucedido en las suertes desmembradas, puedan ser apremiados a la paga de el precio que los compradores dieron por los dichos bienes, sin que para la tal paga se les pueda tomar la propiedad, ni parte alguna de las suertes, excepto los frutos dellas, los quales y los demas bienes libres se les puedan embargar y tomar para la dicha paga.* De que resulta, que quando el dicho Iuan Muñoz no tuuiera bienes y fuera pobre, se podia ir haziédo pagado el dicho Licenciado Quadra de los frutos y rentos de la dicha suerte.

25 ¶ Vltimamente no son de consideració los fundamentos de la contraria en quãto a los mejoramientos, porque aunque la parte contraria ha querido probar que tiene hechos mas de 1500. ducados en las casas, almendral, y haza de diez y seis marjales, porque pretende que ha sacado de cimiétos vn quatto alto y baxo, echado puertas y ventana y rexa, y que ha inxerto el almendral, y hechole vna cerca de piedra, los quales mejoramientos pretende se le han de satisfazer y pagar, por ser vtiles, y necessarios; ad tradita per DD. in l. 1. & 2. ff. de impens. in reb. dotal. fact. cum adductis â Menoch. de recuperand. possess. remed. 15. n. 501. Peregr. art. 50. n. 7. Statil. Pacific. de saluian. interdict. inspect. 2. cap. 2. n. 200.

26 ¶ Porque se responde, que quando sin perjuyzio de la verdad, el dicho Licenciado Quadra vuiera gastado la dicha cantidad, no probando que en la dicha cantidad està mejorada la casa y almendral, no puede conseguir las dichas mejoras quia

quia in eis non attenditur quantũ expensum, sed quã-
tum melioratum, vt tradunt Cald. de empt. cap. 27.
num. 10. Pereg. de fideicomm. artic. 50. p. 3. n. 70.
Garc. de expens. c. 24. n. 2. & 3. Fusar. de substit. c.
669. num. 4. Guzm. de euict. c. 20. nu. 11. Valasc. de
priuil. paup. p. 1. q. 41. n. 71. De mas, que conforme
a la declaracion de los alarifes, toda la obra de la ca
sa està tassada en 2416. reales, a la qual declaracion
se ha de estar, ad tradita per DD. in d. l. in fin. de vent.
inspiciend. & in l. semel, C. de re milit. lib. 12. & in
c. proposuisti, de probat. Y en la cerca del almẽdral
no hizo mejora considerable, porque la cerca fue de
piedra seca de muy poca consideracion, como lo di-
zen los testigos presentados por el dicho Iuã Muñoz
en la instancia de reuista. De mas, que conforme al
cap. 15. ni por las mejoras se pueden retener los pe-
daços de suertes, ò menoscabos que vuiere en ellos.
Respeto de lo qual esperamos se ha de confirmar la
sentencia de vista. Salua, &c.